**Uvod u Gradjansko pravo**

**GLAVA 1**

**Gradjansko pravo** je porodica pravnih grana, izmedju kojih postoje razlike ali I cinjenice srodnosti (predmet,metod,itd.) koje daju osnova za sistematizovanje u jednu takvu cjelinu.

**Imovinsko pravo** je dio privatnog prava koje uredjuje imovinska subjektivna prava.

Gradjansko pravo karakterisu 3 procesa:

1. **Socijalizacija**- premjestanje naglaska sa individualnih na drustvene interese (zabrana zloupotrebe prava, ogranicenje slobode ugovarnaja, ogranicenje prava raspolaganja, nametanje odgovornosti bez krivice idr.)
2. **Moralizacija** – prozimanje etickih i pravnih pravila pri shvatanju,primjeni i naucnom tumacenju gradjanskopravnih normi. Proces je zasnovan na nacelu savjesnosti i postenja.
3. **Komercijalizacija**- proiranje principa trgovinskog prava u gradjansko pravo.

**Opsti dio gradjanskog prava** je dio koji sadrzi pojmove, norme, institute koji su zajednicki za neke ili sve djelove gradjanskog prava.

**Glavni sastojci opsteg dijela** su: izvori prava, fizicka i pravna lica, subjektivna prava, imovina, pravne cinjenice, zastupnistvo, vrsenje i zastita prava.

**Normama oblig. prava** utvrdjuje se pravni promet inter vivos. Ove norme posebno uredjuju odnose: osnovna nacela, nastanak, dejstvo, prestanak, opsta pravila pojedinih izvora obligacija i pravila o pojedinim obligacionim ugovorima.

**Stvarna prava** su zakonom odredjena i zasticena prava njihovih imalaca da neposredno vrse pravnu vlast nad pojedinacno odredjenim stvarima uz mogucnost da je suprostave trecim licima.

**Stvarna prava se dijele** na : 1. Stvarna prava koriscenja, 2. Stvarna prava garacnije.

***Stvarna prava koriscenja*** se dijele na pravo svojine i stvarna prava na tudjim stvarima, a ***stvarna prava garancije na zalogu***, hipoteku i fiducijarnu svojinu

**Porodicno pravo** predstavlja sistem normi kojim se uredjuju licni i imovinski odnosi izmedju clanova prodoice, a koji pretezno proizilaze iz braka. **Porodicno pravo se dijeli** na : bracno pravo, roditeljsko(srodnicko) i starateljsko.

**Metod gradjanskog prava** je misaoni logicki postupak kojim se gradjansko pravne norme formulisu, saznaju, primjenjuju ili naucno ispituju.

**Nacela u kojima se ovaj metod izrazava**:

1. **Ravnopravnost** – Strane u gradjanskopravnom odnosu su stavljene u jednaki polozaj saglasno nacelu jednakosti stranaka i ravnopravnosti njihovih volja (koordinirajuci polozaj strana)
2. **Autonomija volja** – Nacelo po kojem je individualna volja osnov zasnivanja ili uredjenja pravnih odnosa u gradjanskom pravu. Pravni teoreticari koji smatraju da je volja pojedinca osnov prava zastupaju stanoviste da gradjansko pravo pociva na **4 stuba**: 1. Sloboda licnosti, 2. Slovodna svojina, 3. Slovoda testamentarnog raspolaganja, 4. Sloboda zakljucivanja ugovora (ovo najvise dolazi do izrazaja kod nacela autonomije volja).
3. **Prometljivost** – je podobnost gradjanskih prava da sa svojih imalaca prelaze na druga lica. Subjektivna gradjanska prava su po pravilu prenosiva (ne sva). Neprenosiva gradjanska prava su sva neimovinska, strogo vezana za licnost ali i neka imovinska.
4. **Imovinske sankcije** – sankcija je vid pravno organizovane prinude koja se vrsi nad licem kako bi se licna dobra ili imovina drugog lica doveli u ono stanje kakvo je bilo prije ugrozavanja ili povrede prava. Zajednicko svim sankcijama u gradjanskom pravu je njihovo opste restitutivno usmjerenje. One nemaju za cilj prostu, vec *progresivnu restituciju* (naknadu stvarne stete i izmakle dobiti). Sankcija u gradjanskom pravu je pretezno imovinske prirode. Najcesce podrazumijeva naknadu stete kao nacin saniranja prouzrokovane stete novcanim ekvivalentom. Moze biti naknada imovinske (stvarna steta, izmakla dobit) i neimovinske (satisfakcija) stete.

**Druge sankcije**: restitucija, zabrana povracaja u predjasnje stanje, oduzimanje predmeta u korist humanitarne organizacije, stavljanje van snage pravnog posla(ponistaj)

**Uporedno gradjansko pravo** je uporedno, pravno vazece, gradjansko pravo raznih zemalja. Primjenjujuci uporednopravni metod dolazi do prodora socijalnih i kulturnih ustanova drugih zemalja u nacionalno zakonodavstvo. Ono prosiruje i obogacijue zalihe rjesenja. S obzirom na izvore, prihvatanju ideje kodifikacije, stilu, osnovnim institutima, nase gradjansko pravo i pravna nauka spadaju u romansko-germanski krug pravnih sistema. U zavisnosti od srodnosti svi pravni sistemi se dijele u odredjene **pravne krugove**: -romanski, -germanski, -angloamericki, -nordijski, -islamski.

**Postoje** **4 funkcije uporednog gradjanskog prava**:

1. Da pruzi zakonodavcu materijal za bolja rjesenja odredjenih problema
2. Instrument za bolje tumacenje prava
3. Sluzenje nastavi na univerzitetima i pravnim fakultetima
4. Pomaganje u ostvarivanju i izjednacavanju prava na medjunarodnom nivou

**Evropsko pravo u sirem** smislu podrazumijeva prava svih evropskim medjunarodnih organizacija (Savjet Evrope, Org za Evropsku bezbjednost i saradnju, Zapadnoevropska unija, Evropska zona slobodne trgovine) kao i pravo Evropske unije.

**Evropsko pravo u uzem smislu** obuhvata pravo Evropske Unije. U okviru ovog prava razlikujemo primarno i sekundarno evropsko pravo.

**Primarno evropsko** pravo cine norme ugovora evropskih drzava kojima su one kreirale svoje zajednice a potom i Evropsku uniju, kao i anekse i dodatne zapisnike,ugovore, kojima su se mijenjale i dopunjavale odredbe osnivackih ugovora. Pored toga u evropsko pravo ubraja se i obicajno medjunarodno pravo i opsta pravna nacela koja su zajednicka drzavama clanicama, kao i ona koji je Evropski sud razvio na osnovu primjena propisa zajednice.

**Sekundarno evropsko** pravo cine norme koje donose organi EU (savjet, Evropska komisija, Evropski parlament). Ono se radja na osnovu normi primarnog prava. Evropski sud samo tumaci primarno pravo i ukida sekundarno pravo koje je protivno primarnom pravu.

**Organi EU donose sekundarne norme u obliku**:

1. **Uredbi** – Apstraktni akti opsteg karaktera koje su za drzave clanice obavezne u cjelosti.
2. **Smjernica** – Akti opsteg karaktera koji se donose radi uskladjivanja pravnih poredaka drzava clanica u pogledu onih pitanja koje smjernice uredjuju. One obavezuju drzave clanice da u odredjenom roku usklade pravne poretke sa tim smjernicama
3. **Odluka** – Pojedinacni, obavezni akti koji su upravljeni drzavama clanicama ili pojedincima.
4. **Stavova i preporuka** – nisu pravno obavezujuci akti, medjutim sudovi drzava clanica su duzni uzeti ih u obzir prilikom primjene evropskog prava
5. **Ostalih akata**

**Evropsko privatno pravo** cine privatno pravna pravila Evropskog prava. Ona su obavezna u svim drzavama i djeluju na privatno pravo pojedinih drzava na 2 nacina:

1. *Ogranicavanjem privatnog prava*:

-Neposrednim ogranicavanjem subjektivnih prava

-Neprimjenjivoscu normi privatnog prava odredjene drzave zbog prevage Prava zajednice

1. *Stvaranjem novog privatnog prava*:

-Izjednacavanjem preko smjernica prava drzava clanica

-Izjednacavanjem preko uredvi radi nastanka vazeceg privatnog prava na nivou Zajednice

Norme Evropskog prava imaju nadnacionalni karakter (imaju prednost i pred ustavnopravnim normama). U pogledu napora sistematizacije Evropskog prava imamo “nacela Evropskog ugovornog prava” koju je objavila komisija za Evropsko ugovorno pravo. Nacela su samo preporuke za harmonizaciju pravila ugovornog prava u pravnim sistemima i imaju veliki znacaj, bez obzira na njigovu neobaveznost.

**Zakonikom** se na autoritativan i mjerodavan nacin potpuno uredjuje cjelokupni korpus prava. Oni predstavljaju organske, jedinstvene, neprotivrjecne cjeline, jedinjujuci vise zakona i zahvatajuci sira podrucja drustvenog zivota. **Gradjanski zakonik** je zakon kojim se u potpunosti uredjuje oblast gradjanskog prava. Takav jedinstveni akt smatra se pozeljnijim nacinom regulisanja u odnosu na regulisanje iste pravne oblasti pojedinim zakonima iz sledecih razloga: veca dostupnost prava i lakse snalazenje u njemu,lakse uocavanje praznina i lakse izbjegavanje ponavljanja, veca uskladjenost rjesenja, lakse i kvalitetnije tumacenje.

Najpoznatiji gradjanski zakonici: *Francuski gradjanski zakonik, Austrijski, Srpski, Njemacki, OIZ za CG, Svajcarski, Italijanski gradjanski zakonik itd.*

**Code Civil(FR gr. Zakonik)-** je donijet 1804.god. pod uticajem ideja Francuske revolucije, kao sto su licna slovoda, svojina kao sveto i zakonom zasticeno pravo, sloboda ugovaranja itd. U njemu prihvacen institucionalni sistem podjele gradjanskog prava na lica(statusno,porodicno, bracno pravo), stvar(stvarno,obligaciono,nasljedno pravo) i i tuzbe(gradjanski sudski postupak).

Predstavlja sublimaciju rjesenja francuskog obicajnog prava, recipiranog rimskog pravo, kraljevskih ordonansi, kanonskog prava, sudske prakse visih sudova, teorijskih radova. Odlikuje se kratkim sazetim normama i elegantnim tekstom. U primjeni je i danas sa izvjesnim izmjenama i dopunama u odnosu na izvorni tekst.

**Austrijski gradjanski zakonik** je donijet 1811.god. pod snaznim uticajem teorije prirodnog prava. Njegovi djelovi su radjeni pod vidnim uticajem Gajeve institucione podjele (lica,stvari,tuzbe). Izvrsio je snazan uticaj na sadrzaj Srpskog gradjanskog zakonika, koji predstavlja njegovu skracenu verziju.

Srpski gradjanski zakonik je donijet 1884.god. i primjenjivao se kao pravni propis sve do kraja II svjetskog rata.

**Njemacki gradjanski zakonik** je donijet 1896 godine, a stupio na snagu 1900.god. Znacajan je po tome sto je uveo sistematiku pandektnog prava. Pored standardnih pet djelova (opsti dio, obli,stvarno,por.,naslj.) sesti dio odnosi se na primjenu stranih zakona. Zakonik karakterise izuzetna preciznost po sistematici i strucnom jeziku. Nastao je kao rezultat 23 godine mukotrpnog rada, i predstavlja jezgro njemackog gradjanskog prava.

**OIZ** je donijet 1888.god. i sadrzi stvarno i obligaciono pravo, i zato se naziva imovinskim. Iz njega su izostale odredbe porodicnog i nasljednog prava jer nisu bile zrele za kodifikaciju. Smatra se za najbolju zakonodavnu tvorevinu na tlu bivse Jugoslavije.

**Sacinjen je iz 6 djelova**:

1. *Uvodna pravila i naredjenja,*
2. *O vlastinii drugim vrstama prava ukorijenjenih u stvari*
3. *O kupovini, i drugim glavnijim vrstama ugovora*
4. *O ugovorima u opste, kao i o drugim poslovima, djelima, prilikama od kojih dugovi poticu*
5. *O covjeku i o drugim imaonicima kao i svojevlasti i u opste o raspolaganju u imovinskim poslov.*
6. *Objasnjenja, odredjenja, dopune.*

**Gradjansko procesno** pravo je sistem pravnih normi koje za predmet imaju gradjanske sudske postupke. U te postupke spadaju: **parnicni, izvrsni, vanparnicni i stecajni**.

Normama gradjansko procesnog prava uredjuje se sudsko ostvarivanje zastite prava koja proisticu iz gradjanskopravnih odnosa. Najvazniji postupak je parnicni jer predstavlja redovni, osnovni i opsti metod zastite subjektivnih gradjanskih prava.

Norme parnicnog procesnog prava su imperativne prirode uz postovanje nacela dispozicije (subjekat ima pravo da odluci hoce li se koristiti sa odredjenom procesnopravnom institucijom).

*Gradjansko procesno pravo podrazumijeva organizaciona i funkcionalna pravna pravila:*

**Organizacionim** se uredjuje: sastav , organizacija i nadleznost sudova.

**Funkcionalnim** se uredjuje:polozaj suda,stranaka i drugih ucesnika, uslovi za punovaznost parnicnih radnji stranaka,suda, sudske odluke i procesna pravna dejstva procesnih djelatnosti.

Kad postoji nesaglasnost subjekata o postojanju ili sadrzini elemenata njihovog pravnog odnosa onda se govori o gradjanskopravnom sporu.

**Gradjanskopravni spor** moze biti aktuelan(kada ne postoji saglasnost izmedju strana o materijalnopravnom odnosu i negovom elementu) i latentan(stranka smatra svoj polozaj neizvjesnim ili nesigurnim iako nema nesaglasnosti).

Sporovi mogu biti zbog povrede prava koja se zaista dogodila ili zbog ugrozavanja (povrede koja predstoji).

Sporovi se rjesavaju **sudski**(kroz parnicni postupak) ili **vansudski**(najcesce poravnanjem,rjedje putem samopomoci)

**Pravosnazna presuda** djeluje po pravilu izmedju stranaka(inter partes) ali neke djeluju i erga omnes(bracni roditeljski odnosi) a neke i prema trecim licima, univerzalnim sukcesorima itd.

Presuda se donosi uzimajuci u obzir cinjenicno stanje koje postoji u momentu zakljucenja glavne rasprave, i donesena presuda nije smetnja za novu parnicu ako poslije zakljucenja glavne rasprave nastupi nova cinjenica na kojoj se moze zasnovati novi zahtjev.

U izreci pravosnazne presude se odlucuje o osnovanosti tuzbenog zahtjeva i o svim drugim zahtjevima stranaka o kojima je tekla parnica.

***Sistematike gradjanskog prava:***

**Instituciona** – vodi porijeklo iz Gajevih Institucija. Sustina ove sistematike je u tome sto je pravo podijeljeno u **tri dijela**: subjekti(statusno i porodicno), stvari(stvarno,obligaciono,nasljedno) i tuzbe(procesno a kasnije obligaciono).

**Pandektna** – sistematika ciji su tvorci pandektisti. Izvorno je nastala za gradjanskog prava (krajem 18.v.)

Po ovoj sistematici gradjansko pravo je podijeljeno u **5 djelova**: opsti dio(sastavljen od zajednickih normi, pojmova i institucija), stvarno, obligaciono, nasljedno i porodicno pravo)

Ova sistematika je prvi put primijenjena u Saskom gradjanskom zakoniku(1863.) a kasnije u Njemackom.

Njene prednosti su logicnost,prakticnost i stalnost.

**Pandektistika** je pravac koji je nastojao da istorijskom i sistematskom obradom Justinijanove kodifikacije, a narocito Pandekata kao njegovog sredisnjeg dijela, stvori neprotivrjecan sistem pozitivnog gradjanskog prava. Njegovi najistaknutiji predstavnici su bili i pobornici istorijsko-pravne skole.

**Osnovne ustanove gradjanskog prava su ugovor, svojina, testament.**

**Ugovor** je saglasnost izjavljenih ovlja dva ili vise lica kojom se postize neko pravno dejstvo. Dejstvo se moze sastojati u zasnivanju, izmjeni ili prestanku pravnog odnosa. Ugovor je dvostrani pravni posao.

Za zakljucenje ugovora potrebno je da se **ispune uslovi za njegovo postojanje**:

1. Poslovna sposobnost ugovornih strana
2. Saglasnost volja ugovornih strana
3. Predmet ugovora
4. Osnov (kauza)
5. Kod nekih ugovora trazi se da je zakljucen u odgovarajucoj formi

**Cilj** zakljucenja odredjenog ugovora moze biti razlicit(stvaranje, promjena ili prestanak jednog ili vise obligacionih odnosa). Ucesnici ovih dvostranih pravnih poslova se rukovode rezultatima koje ce postici saglasnoscu volja. Tumac ugovora treba da utvrdi cemu teze njihove volje(koje su njihove namjere).

**Nastanak ugovora** je vezan za dvije podudarne izjave volje- ponudu i prihvatanje ponude i od njih se sastoji ugovorna saglasnost izjavljenih volja. Nastaje kada jedna strana (ponudilac)uputi drugoj strani (ponudjenom) ponudu, a ovaj izjavi da ponudu prihvata. Ugovor je zakon za sve strane.

**Po ZOO ugovor je zakljucen** kada su se ugovorne strane saglasile o bitnim sastojcima ugovora. Termin **bitni sastojci ugovora** se shvata u sirem smislu jer obuhvata bitne sastojke po prirodi ugovora i bitne sastojke po volji stranaka. Ovi sastojci moraju biti *odredjeni ili odredivi*.

Smatra se da je ugovor zakljucen u mjestu u kome je ponudilac imao svoje sjediste/prebivaliste u trenutku kada je ucinio ponudu. Pregovori mogu da prethode zakljucivanju ugovora ali oni ne obavezuju strane i svaka strana ih moze prekinuti kad hoce.

**Podjela ugovora**:

1. U zavisnosti od toga da li stvara obavezu za jednu ili za obije strane: jednoobavezni, dvostranoobavezni(silagmaticni)
2. U zavisn. od toga da li druga strana za ono sto dobija daje neku naknadu ili ne: teretni, dobrocini
3. U zavisnosti od toga da li se u trenutku zakljucenja ugovora zna visina ugovornih obaveza obiju strana ili od nekog neizvjesnog dogadjaja: aleatorni i komutativni
4. U zavisnosti od toga da li se zakljucju u posebno odredjenoj formi ili neform: formalni, neform
5. U zavisnosti od toga da li su ih zakljucila pojedina fizicka ili pravna lica medju sobom ili su ih zakljucili npr neke organizacije: individualni i kolektivni1
6. U zavisnosti od toga da li se izvrsenje obaveze sastoji iz vise akata cinjenja ili propustanja ili od jednog akta ugovori se dijele na: ugovore sa trajnim izvrsenjem ugovora, i ugovori sa trenutnim izvrsenjem obaveza.

**Svojina** je skup maksimalnih ovlascenja na jednoj stvari (u granicama ogracicenja). Ekonomski aspekt svojine cini prisvajanje i pripadanje, a pravni aspekt oznacava pravnim poretkom priznatu i zasticenu vlast fizickoh ili pravnog lica na stvari.

Struktura samog pojma svojine je nepromjenjiva za razliku od obima i sadrzina ogranicenja koji su promjenjiva kategorija. Pravo svojine je dakle relevantno najpotpunija vlast.

Ostvarivanje prava svojine obezbjedjuje svom titularu:

1. Imovinsku sigurnost (garantna funkcija)
2. Slobodu odlucivanja u pogledu mogucnosti koriscenja i raspolaganja (dispoziciona funkcija)
3. Sticanje odredjenog drustvenog ugleda (funkcija prestiza)

“Kazes li o kakvoj stvari moja je, to je javise sto kazati mozes”- OIZ

**Svojinska ovlascenja su**:

1. Pravo drzanja – *ius possidendi*
2. Pravo koriscenja – *ius utendi i ius fruendi*
3. Pravo raspolaganja *– ius dispodendi*
4. Obaveza treci da se uzdavaju od povrede prava – *ius excludendi tertii*

**Dvije strane pravne prirode svojine**: pozitivna (ovlascenja na stvari), negativna(nametanje trecim licima odredjeno ponasanje u cilju omogucavanja neposrednog uzivanja pravnog dobra).

**Testament** je zakonom propisani oblik jednostrane, strogo licne, i opozive izjave volje odredjenog lica (testatora) kojom odredjuje raspodjelu svoje imovine u slucaju smrti i daje eventualno druge izjave u vezi sa svojom smrcu.

**Testament u formalnom smislu** je izjava volje data u zakonom propisanom obliku sa ciljem da izazove odredjeno nasljednopravne posljedice. **U materijalnopravnom** **smislu** testament je poslednja volja(jedno lice moze imati samo 1 testament u materijalnopravnom smislu). **U objektivnom smislu** je isprava koja sadrzi izjavu poslednje volje zavjestaoca.

**Obeljezja testamenta**:

1. Pravni posao mortis causa*(njegova dejstva nastupaju poslije smrti zavjestaoca)*
2. Dobrocini pravni posao (*bez obzira na to da li se nasljednicima nalazu tereti ili ne)*
3. Jednostrani pravni posao (*nastaje i proizvodi pravno dejstvo izjavom volje zavjestaoca a uticaj na zavjestavaocevu volju je razlog za nistavost ili rusljivost)*
4. Pravni posao kod koga je iskljuceno svako zastupanje *(strogo licno)*
5. Formalni pravni posao *(proizvodi pravna dejstva ako je sacinjen u zakonom propisanom obliku)*
6. Jednostrano opoziv pravni posao *(zavjestalac moze uvjek izmijeniti i opozvati svoj testament)*

**Forme testamenta:** olografski, alografski, sudski, konzularni, medjunarodni, vojni, brodski i usmeni